

T.C.
ANKARA
17. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2014/1634

YÜRÜTMENİN DURDURULMASINI

İSTEYEN (DAVACI) : TÜRK EĞİTİM-SEN
VEKİLİ : AV. HATİCE AYTEKİN
Talatpaşa Bulvarı, No:160, Kat:6 Cebeci -
Çankaya/ANKARA

KARŞI TARAF (DAVALI) : MİLLİ EĞİTİM BAKANLIĞI / ANKARA
VEKİLİ : AV. MÜGE METE - Aynı yerde

İSTEMİN ÖZETİ : Davacı sendika tarafından, Danıştay 2. Dairesi'nin E:2013/10363 sayılı dosyasında verilen yürütmenin durdurulması kararı uyarınca, Şube Müdürü atama işlemlerinin tümünün iptali istemi ile yapılan 22.07.2014 tarih ve 1122 sayılı başvurunun cevap verilmemek suretiyle zımnen ret edilmesine ilişkin işlemin iptali ve yürütmenin durdurulması istenilmektedir.

SAVUNMA ÖZETİ : Milli Eğitim Bakanlığı Personelinin Görevde Yükselme Yönetmeliğinde şube müdürlüğü kadrosuna atanabilmek için iki aşamalı sınav öngörüldüğü, her iki sınavdan da 70 puan almak gerektiği, yazılı sınavı geçen adayların sözlü sınava tabi tutulduğu, Yönetmeliğin 21. maddesine göre şube müdürü kadrolarına sözlü sınav sonuçları esas alınarak oluşturulan başarı listeleri üzerinden atama yapıldığı, yazılı sınavda başarı göstererek sözlü sınava katılmaya hak kazanan davacının sözlü sınavda 70 puanın altında kaldığından atamasının yapılamadığı, gerek davacının sözlü sınavı gerekse 10-28 Şubat 2014 tarihleri arasında gerçekleştirilen sözlü sınav işlemlerinde ve yapılan atama işlemlerinde hukuka aykırılık bulunmadığı, Danıştay 2. Dairesince verilmiş düzenleyici işlemin yürütülmesinin durdurulması kararının atama işlemlerinin iptalini gerektirmediği, atamaların anılan karardan önce yapıldığı, mevzuat değişikliği için çalışmaların devam ettiği ileri sürülerek davanın ve yürütmenin durdurulması talebinin reddi gerektiği savunulmaktadır.

TÜRK MİLLETİ ADINA

Karar veren Ankara 17. İdare Mahkemesi'nce işin gereği görüldü:

Dava; davacı sendika tarafından, Danıştay 2. Dairesi'nin E:2013/10363 sayılı dosyasında verilen yürütmenin durdurulması kararı uyarınca, Şube Müdürü atama işlemlerinin tümünün iptali istemi ile yapılan 22.07.2014 tarih ve 1122 sayılı başvurunun cevap verilmemek suretiyle zımnen ret edilmesine ilişkin işlemin iptali istemiyile açılmıştır.

Anayasanın 138. maddesinin son paragrafındaki hükme paralel olarak 2577 sayılı İdari Yargılama Usulü Yasasının 28. maddesinin 1. fıkrasında; idarenin, Danıştay, bölge idare mahkemeleri, idare ve vergi mahkemelerinin esasa ve yürütmenin durdurulmasına ilişkin kararlarının gereklerine göre gecikmeksizin işlem tesis etmeye veya eylemde bulunmaya mecbur olduğu kuralına yer verilmiştir.

31.8.2013 günlü, 28751 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanarak yürürlüğe giren Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına İlişkin Yönetmeliğin 9. maddesi ile, 15/3/1999 tarihli ve 99/12647 sayılı Bakanlar Kurulu Kararı ile yürürlüğe konulan Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmeliğe 12. maddesinden sonra gelmek üzere 12/A, 12/B, 12/C olmak üzere 3 madde eklenmiş, "Sözlü Sınav" başlığı ile eklenen 12/A maddesinde, şube müdürü, müdür ve bunlarla aynı düzeydeki diğer görevlere atanacaklardan yazılı sınavda en yüksek puan alan adaydan başlamak üzere ilan edilen kadro

17. İDARE MAHKEMESİ

ESAS NO : 2014/1634

veya pozisyon sayısının beş katına kadar adayın sözlü sınava alınacağı, sınav kurulunun her bir üyesi tarafından yüz tam puan üzerinden değerlendirme yapılacağı, her üyenin vermiş olduğu puanların aritmetik ortalamasının alınarak personelin sözlü sınav puanının tespit edileceği ve sözlü sınavda yüz üzerinden en az yetmiş puan alanların başarılı sayılacağı; "Başarı Sıralaması" başlıklı 12/B maddesinin birinci fıkrasında ise, görevde yükselme suretiyle ilan edilen boş kadro veya pozisyon sayısı kadar atama yapılmasında başarı puanının esas alınacağı, başarı puanının, şube müdürü, müdür ve bunlarla aynı düzeydeki diğer kadrolara atanacaklar için sözlü sınav; diğer kadro veya pozisyonlara atanacaklar için ise yazılı sınav puanı esas alınmak suretiyle tespit edileceği kurallarına yer verilmiştir.

Öte yandan; 12.10.2013 günlü, 28793 sayılı Resmi Gazete'de yayımlanan Milli Eğitim Bakanlığı Personelinin Görevde Yükselme, Unvan Değişikliği ve Yer Değiştirme Suretiyle Atanması Hakkında Yönetmeliğin "Sözlü Sınav" başlıklı 16. maddesinde, yukarıda sözü edilen Genel Yönetmeliğin 12/A maddesinde; 21. maddesinde ise, Genel Yönetmeliğin 12/B maddesinde yer verilen kurala paralel düzenleme getirilmiştir.

Genel Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına İlişkin Yönetmeliğin 9. maddesinin "Başarı sıralaması" başlıklı 12/B maddesi kısmının iptali ve yürütmesinin durdurulması istemiyle Danıştay 5. Dairesi'nin E:2013/8367 sayısında açılan davada, 06.03.2014 tarihli karar ile, Kamu Kurum ve Kuruluşlarında Görevde Yükselme ve Unvan Değişikliği Esaslarına Dair Genel Yönetmelikte Değişiklik Yapılmasına İlişkin Yönetmeliğin 9.maddesi ile Genel Yönetmeliğe eklenen 12/B maddesinin birinci fıkrasının yürütmesinin durdurulmasına karar verilmiştir.

Diğer taraftan, Milli Eğitim Bakanlığı Personelinin Görevde Yükselme, Unvan Değişikliği ve Yer Değiştirme Suretiyle Atanması Hakkında Yönetmeliğinin 21. maddesinin birinci fıkrasında yer alan "şube müdürü, tesis müdürü ve basımevleri müdürleri bakımından sözlü sınav başarı listeleri üzerinden" ibaresinin iptali ve yürütmenin durdurulması istemiyle Danıştay 2. Dairesi'nin E:2013/10363 sayısında açılan davada da, 29.04.2014 tarihli karar ile, belirtilen ibarenin yürütmesinin durdurulmasına karar verilmiştir.

Yürütmelerinin durdurulmasına karar verilen her iki yönetmelik hükmünün birlikte değerlendirilmesinden, atamaya esas alınacak başarı puanının belirlenmesinde atama yapılacak kadro yönünden ayırım yapıldıktan sonra, aralarında şube müdürünün de bulunduğu belirtilen unvanlara sadece sözlü sınav ile belirlenen başarı puanı esas alınarak, diğer kadrolara ise yazılı sınav puanı ile elde edilen başarı puanı esas alınarak atama yapılacağı anlaşılmaktadır.

Danıştay 5. Dairesi'nin anılan kararında, "Sözlü sınav, yazılı sınavı tamamlayıcı nitelikte, bilgi ve liyakatı ölçmek, adayın mesleğe uygun yeteneğe ve kültürel birikime sahip olup olmadığını belirlemek amacıyla yapılmaktadır. Bu çerçevede, sözlü sınavın temel amacı, yazılı sınav yapılmak suretiyle nesnel bir biçimde tespit edilenler arasından en başarılı adaydan başlayarak en uygun olanların seçilmesidir.

Diğer tüm idari işlemlerin yargısal denetiminde olduğu gibi sözlü sınavın da yetki, şekil, sebep, konu ve maksat yönlerinden yargısal denetiminin yapılabilmesi esas olmalıdır.

Bu nedenle, dava konusu Yönetmeliğin 9. maddesi ile aynı Yönetmeliğe "Başarı sıralaması" başlığı ile eklenen 12/B maddesinin 1. fıkrası hükmünde geçen "sözlü sınav" ibaresi, yazılı sınavı tamamlayıcı nitelikte olması gereken sözlü sınavın, seçimin tek belirleyicisi olarak düzenlenmesi, bu haliyle somut olarak değerlendirilebilecek ve adaylar arasında objektifliği sağlayabilecek nesnel bir değerlendirme ölçütü olan yazılı sınavdaki başarı puanının değerlendirme dışı bırakılarak, başarı sıralamasının yalnızca başarı kriterleri daha muğlak sözlü sınav sonuçlarına göre oluşturulması, Anayasa'nın 2. maddesinde belirtilen Hukuk Devleti ilkesiyle bağdaşmayacak şekilde etkin yargısal denetiminin yapılmasının engellenmesi nedeniyle hukuka aykırıdır." şeklindeki gerekçeye yer verilmiş olup, Danıştay 2. Dairesi kararında benzer değerlendirmeler yapıldıktan sonra ilave olarak "Ayrıca kamu hizmetinin etkin ve süratli bir şekilde yürütülmesinin sağlanması amacıyla, liyakatın tespitinde; kriterleri objektif olarak

T.C.
ANKARA
17. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2014/1634

belirlenmiş yazılı sınavda alınan puanın esas alınacak şekilde değerlendirilmesi gerektiği hususunda kuşku bulunmamaktadır.

İptali istenilen düzenlemede yer alan atamaya esas olan başarı listesinin oluşturulmasında sözlü sınavın esas alınmasıyla yazılı sınavda en yüksek puan alan adayın atanmayarak puanı en düşük olan adayın atanabileceği gözönüne alındığında, böyle bir takdire imkan tanıyan ve objektif ölçütlerden uzaklaşan bu düzenlemenin, liyakat ilkesine uygunluğundan söz etmek imkansızdır." gerekçesine de yer verilmiştir.

Anılan Danıştay kararlarında özetle; şube müdürü kadrosuna görevde yükselme sınavı sonucunda yapılacak atamanın; adaylar arasında objektifliği sağlayabilecek nesnel bir değerlendirme ölçütü olan yazılı sınavdaki başarı puanının değerlendirme dışı bırakılarak, yalnızca, yazılı sınavı tamamlayıcı nitelikte olması gereken ve başarı kriterleri daha muğlak olan sözlü sınav sonuçları esas alınarak yapılmasının liyakat ilkesine aykırı olduğu belirtilmektedir.

Bu itibarla, sözü edilen yönetmelik maddeleri uyarınca sadece sözlü sınav puanlarına göre oluşturulan başarı listesi esas alınarak 1709 adet şube müdürü kadrosuna yapılan atama işleminde hukuka aykırılık bulunmadığı, sözlü sınav işlemleri ve bu sınavlarda alınan neticelere göre atama yapılmasının bütünlük arz eden bir sistem içinde yapıldığı dikkate alındığında, sözkonusu yönetmelik hükümlerinin yürütmesinin durdurulmuş olmasının, liyakat ilkesine aykırı olan bu sistem çerçevesinde gerçekleştirilip, dava konusu atamalara esas teşkil eden sözlü sınav işlemlerini de sakatladığı anlaşılmaktadır.

Bu şekilde yürütmenin durdurulması kararının, davanın esası hakkında verilen kararlar gibi yerine getirilmesinin zorunlu olduğunu belirleyen kural, bu kararların, iptali istenilen idari işlem üzerindeki hukuki etki ve sonuçlarının aynı olmasından kaynaklanmaktadır. Bu bakımdan, yürütmenin durdurulması kararının hukuki gereklerine uygun işlem tesis edilmesi Anayasal ve Yasal zorunluluktur.

Dava dosyasının incelenmesinden; davacı Sendikanın davalı İdareye 22.07.2014 tarih ve 1122 sayılı dilekçesi ile müracaatta bulunularak, "12.10.2013 gün ve 28793 sayılı Resmî Gazetede yayımlanan Milli Eğitim Bakanlığı Personelinin Görevde Yükselme Ünvan Değişikliği ve Yer Değiştirme Suretiyle Atanması Hakkında Yönetmeliğin 21. maddesinin 1. fıkrasında yer alan ii şube müdürü) tesis müdürü ve basımevleri müdürleri bakımından sözlü sınav başarı listeleri üzerinden il İbaresinin Danıştay 2. Dairesinin E:2013/10363 sayılı kararı ile yürütmesinin durdurulduğu, anılan yargı kararı ile, yazılı sınavdaki başarı puanının değerlendirme dışı bırakılarak başarı sıralamasının tek başına sözlü sınav sonuçlarına göre oluşturulmasının hukuka aykırı bulunduğu Milli Eğitim Bakanlığı Personelinin Görevde Yükselme, Ünvan Değişikliği Yer Değiştirme Suretiyle Atanması Hakkında Yönetmelik Hükümleri doğrultusunda taşra teşkilatı il-ilçe milli eğitim müdürlükleri 1.derece 1709 şube müdürü kadrosuna görevde yükselme yazılı ve sözlü sınavının gerçekleştirildiği sözlü sınav sonuçlarına göre atamaların yapıldığı, Danıştay tarafından yürütmesi durdurulan 21/1. madde kapsamının tek başına sözlü sınav sonuçlarına göre oluşturulan başarı sıralamaları esas alınarak yapılan şube müdürü atamalarının tümünün iptalinin talep edildiği, davalı idarenin bu dilekçeye cevap vermeyerek zimmen reddetmesi üzerine bakılan davanın açıldığı anlaşılmaktadır.

Bu durumda, liyakat ilkesine aykırı şekilde, atamanın yalnızca sözlü sınavda alınacak puana göre yapılmasını öngören sistem çerçevesinde 21.02.2014 tarihinde gerçekleştirilen sözlü sınav neticelerine dayalı olarak yapılan tüm atama işlemleri hukuka aykırı olup, iptal davasının konusunu, düzenleyici bir işlemin oluşturması halinde, verilen kararın bu düzenleyici işleme dayalı olarak tesis edilen bireysel işlemler üzerinde benzer şekilde hukuki etki ve sonuç doğurmamasının kaçınılmaz olması karşısında düzenleyici işleme yönelik olarak verilen karar, bu işlemin yayımı tarihinden itibaren hüküm ifade edeceğinden, bu tarih itibarıyla kazanılmış hak yaratacak bir işlemin varlığından söz edilemeyeceği dikkate alındığında davacı sendikanın talebinin reddine ilişkin işlemde hukuka aykırılık bulunmamaktadır.

T.C.
ANKARA
17. İDARE MAHKEMESİ
ESAS NO : 2014/1634

Açıklanan nedenlerle; hukuka aykırılığı açık olan dava konusu işlemlerin, uygulanması halinde telafisi güç zararlar doğabileceğinden 2577 sayılı Kanun'un 27. maddesi uyarınca teminat alınmaksızın **yürütülmesinin durdurulmasına**, bu kararın tebliğini izleyen günden itibaren 7 gün içerisinde Ankara Bölge İdare Mahkemesi'ne itiraz yolu açık olmak üzere 25/11/2014 tarihinde oy birliği ile karar verildi.

Başkan
DR.GÜRSEL ÖZKAN
33597

Üye
NURDAN
KÜÇÜKKONYALI
165718

Üye
CUMHUR ÖZTÜRK
41498

